

*УДК 36 (2м)  
ББК 67. 404. 213.31. (2м)*

*С.Ш. БОЛТУЕВ,  
И.И. АБДУЛЛОЕВ*

## **ДОБРОСОВЕСТНОСТЬ В РЕГУЛИРОВАНИИ ОБЩЕСТВЕННЫХ ОТНОШЕНИЙ КАК РЕАЛИЗАЦИЯ КОНСТИТУЦИОННЫХ ПРИНЦИПОВ ЗАЩИТЫ ПРАВ ГРАЖДАН**

В предисловии хотелось бы обратить внимание читателей на несколько аспектов своей позиции по обсуждаемому вопросу.

**Во-первых**, на наш взгляд, следует обратить внимание на дефиницию правового принципа, с тем чтобы выяснить уместность постановки вопроса о придании такого значения добросовестности участников гражданско-правовых отношений.

**Во-вторых**, представляется очень важным определение терминологического и этимологического значения философской категории «добросовестность», с тем чтобы придать ей правовое значение. Тем более, что законодатель, используя ее как критерий и мерило обязанностей участников гражданско-правовых отношений, в то же время не раскрывает её внутреннего содержания.

**В-третьих**, полагаем, что при сегодняшнем состоянии гражданского права в условиях рыночной экономики и рыночных отношений, а также неоднозначности понимания философско-правовой категории «добросовестности», ей достаточно быть одним из свойств и составляющих метода регулирования гражданского права. Тем более, что мы ныне довольствуемся положением диспозитивности в гражданском праве, а ее роль в гражданско-правовых отношениях намного значительнее.

**В-четвертых**, философия конституционных законоположений определяется многими нравственно-духовными категориями, которые обуславливают правосознание и правовой менталитет граждан и к числу которых относится добросовестность субъектов правоотношений. Здесь формируются и критерии разумности в устанавливаемых правовых нормах (ст. 42 Конституции РТ).

Изучение и анализ правовых принципов дает возможность определить на их основе сущность, значение и характерные особенности той или иной отрасли права (1, с. 36). Они берут свое начало из терминологического значения слова «принцип», которое заимствовано из слова «principus» в латинском языке и означает «основа, руководящая идея, основное правило поведения» и т.д.

Правовые принципы, отражаясь в правовых нормах, охватывают все детали и подробности жизни общества. Определяя не только сущность, но и значение правовых норм, они оказывают решающее воздействие на процесс появления, применения и развития правовых норм, содействуют регулированию всей правовой системы. Демократические основы принципов играют очень важную роль в формировании и развитии права, именно с их помощью создаются новые правовые нормы, принимаются законы и подзаконные акты. Они выступают как маяк в

правотворческой и правоприменительной деятельности всех государственных органов и считаются одной из гарантий соблюдения требований правовых норм и механизма его обеспечения. От степени соблюдения правовых принципов зависит уровень устойчивости, длительности, упорядоченности и эффективности всей правовой системы (2, с. 64).

Обладая общеобязательной особенностью, правовые принципы содействуют укреплению внутренней сплоченности и взаимосвязи норм, институтов и различных отраслей права.

Правовые принципы играют особо важную роль при регулировании общественных отношений. Вся система общественных правоотношений, порядок деятельности всех должностных лиц властных структур и государственных органов определяется с точки зрения принципов и на их основе. Поэтому правовые принципы иногда называют принципами правового порядка, правового регулирования, принципами действующей системы правоотношений (3, с. 6).

В качестве правовых принципов признаются те руководящие политические и нравственные взгляды, которые выражают в обществе отношения между государством и личностью и получили официальное оформление в правовых правилах.

Основным условием применения принципов на практике считается их закрепление законодательным путем. Каждый взгляд, идея и научное заключение, сколько бы полезными они ни оказались в правоприменительной деятельности, до того момента, пока они не будут закреплены в нормах действующего законодательства, не могут быть признаны в качестве принципов. Правовое закрепление принципов является деятельностью относительно сложной и весьма ответственной.

Принципы по своей форме и содержанию должны соответствовать друг другу и не иметь противоречий. Словесное выражение принципов должно строиться таким образом, чтобы, несмотря на точность и краткость, они должны быть понятны не только профессиональным юристам, но и широкому кругу граждан, которые являются потенциальными исполнителями установленных правовых норм.

Какими особенностями и признаками отличаются правовые принципы от правовых норм? Относительно разницы между правовыми принципами и правовыми нормами В.П. Грибанов пишет, что правовые нормы организуют содержание определенной системы, отрасли и институтов, а правовые принципы отражают сущность права и его социальную значимость (4, с. 42).

Другой известный исследователь теории права, М.А. Гурвич, более конкретно уточняя соотношение между правовыми нормами и принципами, отмечает, что принципы являются теми же правовыми нормами, однако отличие принципа выражается в том, что он имеет общее и принципиальное значение (5, с. 25).

Предложенная М.А. Гурвичем точка зрения представляется нам более приемлемой. Поскольку отличительная особенность принципов прежде всего выражается в том, что правовые нормы, выступающие в качестве принципа, имеют значение для всей определенной отрасли права, институтов и их отдельных норм, а также выполняют задачу основных регуляторов определенных внутриотраслевых отношений. Правовые же нормы направлены на регулирование отдельного отношения или определённого действия. Кроме того, принципы отличаются от

правовых норм устойчивостью своего существования.

В соответствии с условиями развития общественной жизни и соблюдения правил законодательного процесса обыкновенные правовые нормы хотя и изменяются, но в большинстве случаев сущность установленных правовых принципов остается неизменной. Принципы определяют сущность и содержание не только действующих правовых норм, но и правовых норм, принимаемых в будущем, поскольку они определяют тенденции и перспективу развития действующего законодательства.

Закрепление в законодательстве принципов, не имеющих какого-либо социального значения и руководящего характера, может оказать негативное влияние на развитие и применение законодательства, стать причиной неправильного применения правовых норм и запутанности в деятельности правоприменительных органов.

В содержании принципов выражается правовая политика государства, поэтому в коренных изменениях, произошедших в общественной и политической жизни Республики Таджикистан после обретения государственной независимости, можно проследить появление новых принципов регулирования, которые известны своей устойчивостью и постоянством по сравнению с другими, вновь принятыми отраслевыми правовыми нормами.

В процессе исторического развития государства и на различных этапах возникновения новых социальных отношений могут меняться и принципы правового регулирования. Поэтому в определенной степени неправильно было бы считать, что принципы являются постоянными и неизменными. Несмотря на то, что законодательство не является затвердевшим явлением и может изменяться с развитием общественных отношений, вместе с тем, законодательству необходимо очень осторожно действовать и не допускать поспешности при разработке новых принципов. Как было отмечено выше, для правовых принципов характерна особенность твёрдого существования и относительное постоянство.

Таким образом, без какой-либо объективной и серьезной необходимости закрепление в законодательстве новых принципов, их изменение или упразднение из числа действующих принципов, может коренным образом изменить истинную сущность правовой системы и нанести непоправимый урон, иметь негативные последствия.

В действующем гражданском законодательстве Республики Таджикистан в качестве принципов однозначно называются неприкосновенность собственности, свобода договора, недопустимость произвольного вмешательства кого-либо в частные дела, необходимость беспрепятственного осуществления гражданских прав, обеспечение восстановления нарушенных гражданских прав, их судебной защиты (ч.1 ст.3 ГК\*), но среди них нет добросовестности.

---

\* Здесь и далее имеется в виду Гражданский кодекс Республики Таджикистан, принятый в 1999 – 2005 гг., с изменениями и дополнениями от 22 июля 2013 года. - <http://www.mmk.tj>

В науке гражданского права Таджикистана, так же как и других стран \*\*, нет единого понимания и других отраслевых принципов. Вполне справедливо предлагается расширить круг принципов гражданского права применительно к условиям вновь возникших рыночных отношений, которые, безусловно, отражаются и в отдельных гражданско-правовых нормах, устанавливаемых в порядке новеллы законодателя (6). Однако они пока не приобрели принципиального значения. Нравственные принципы общества, основанного на рыночной экономике, в чем-то в корне отличаются от моральных устоев советского общества, в эпоху которого и сформировалась ныне действующая система принципов гражданского права. В этой связи представляется не совсем достаточной мерой установление только обязанности соблюдения содержащихся в законодательстве нравственных принципов общества субъектами гражданских правоотношений (ч.4 ст.10 ГК). Поэтому есть определенный смысл в том, чтобы polemизировать о необходимости включения в число принципов гражданского права и других правил, имеющих пока статус рядовых правовых норм.

В свое время один из патриархов цивилистической науки Таджикистана В.А. Ойгензихт обращал внимание отечественного законодателя на необходимость придания правового значения и возведения в ранг принципов регулирования гражданского права таких философских категорий, как разумность, справедливость и добросовестность (7, с. 9). Потому что он, исходя из природы и свойств гражданских правоотношений, считал, что предполагается разумность, справедливость и добросовестность действий их участников (8, с. 86).

Отрадно заметить, что эта позиция В. А. Ойгензихта нашла отражение в ныне действующем гражданском законодательстве; обязанность разумного, справедливого и добросовестного соблюдения содержащихся в законодательстве требований, нравственных принципов общества возлагается на субъектов гражданских правоотношений (ч.4 ст.10 ГК).

Анализ соответствующих правовых норм действующего гражданского законодательства Таджикистана позволяет нам сделать вывод, что добросовестность представляется законодателю составной частью и одним из важных компонентов метода гражданско-правового регулирования. Поскольку она упоминается, и неоднократно, в правовых нормах, которые посвящены пределам осуществления гражданских прав (ч.4 ст.10 ГК). Причем недвусмысленно определяется, что обязанность не только добросовестного, но и разумного, справедливого соблюдения содержащихся в законодательстве требований, нравственных принципов общества, а предпринимателями - правил деловой этики, носит императивный характер. Она, в порядке реализации свойств диспозитивности гражданско-правовых отношений, не

---

\*\* Мы здесь, например, имеем в виду дискуссию российских ученых-цивилистов Е. В. Вавилина, А. А. Чукреева, В. А. Белова, О. А. Поротиковой, В. П. Грибанова и других о составе принципов гражданского права в раб.: Новиков М. В. Понятие добросовестности в гражданском праве: теоретический анализ [Текст] / М. В. Новиков // Молодой ученый. — 2012. — №1. Т.2. — С. 41-43.

должна быть исключена или ограничена договором. Эта норма в определенной мере ограничивает и применение принципа свободы договора, но выступает как один из способов регулирования гражданских правоотношений, имеющих частный характер. Ведь, по большому счету, рассматриваемые философско-правовые категории добросовестности, разумности, справедливости имеют более общественный характер, нежели частный, индивидуальный. Эти понятия формируются в общественном сознании на основе сложившихся представлений о добре и зле. Ведь совсем не случайно в отдельных правовых нормах гражданского законодательства противопоставляются добросовестность и злоупотребление как две противоположные стороны одного и того же явления. Именно по этой причине они являются взаимоисключающими моментами в поведении участников гражданских правоотношений. В то же время, содержание категории добросовестности не только в правовом, но и в философском понимании всецело зависит от идеологии общества на конкретном историческом отрезке времени. Например, в эпоху социализма в истории стран постсоветского пространства принцип добросовестности рассматривался как строгое соблюдение правил социалистического общежития и моральных принципов общества, строящего коммунизм.

Принцип добросовестности широко применялся ещё в римском праве. Римские преторы - должностные лица, наделенные судебной властью - были уполномочены разрешать споры, которые не укладывались в рамки негибкого, архаичного гражданского (квиритского) права, руководствуясь принципом «доброй совести». «Treu und Glauben» (добрая совесть, вера и доверие) – таким понятием оперирует немецкое обязательственное право; французскому и итальянскому гражданскому праву также известен данный принцип. Государства общей системы права ввели в торговый оборот термин «good faith» (добросовестность). Голландский гражданский кодекс 1992 г. содержит определение «redelijkheid en billijkheid» (разумность и справедливость), составляющее общее понятие «добросовестность» (9).

Первоначально добросовестность, разумность и справедливость рассматривались в естественном и каноническом праве как морально-нравственные категории. С развитием европейского гражданского законодательства данные принципы получили нормативное закрепление. В настоящее время их содержание юридизировано и выведено за нормы морали и идеологии, чего требуют изменившиеся условия гражданского оборота и что соответствует современной гражданско-правовой доктрине условий рыночной экономики и рыночных отношений.

Не только светская правовая система англосаксонского и романо-германского направления, но и мусульманское право в нормах, регулирующих гражданские правоотношения, устанавливает правила добросовестного отношения к своим обязанностям.

В принципе, нет смысла в том, чтобы противопоставлять европейское и азиатское представление о добросовестности. Потому что давно уже установлены взаимосвязь и взаимообогащение различных культур общемировой цивилизации. Однако исследование древнейших правовых источников и памятников цивилизации стран Востока позволяет сделать вывод о том, что нормы шариата, проявляя нетерпимость и непримиримость с недобросовестности участников гражданских

правоотношений, возвели добросовестность в ранг принципиальных положений. Причем несоблюдение этого принципа влекло за собой не только правовые, но и нравственно-религиозные последствия.

Для того, чтобы понять и уяснить правовую природу категории «добросовестность» в гражданском праве, необходимо рассмотреть и выяснить ее терминологическое и этимологическое значение. Толковый словарь Ожегова дает следующее понятие: добросовестный – честно выполняющий свои обязательства, обязанности (10). Энциклопедический словарь Ф.А. Брокгауза и И.А. Ефрона говорит о том, что, в отличие от доброй совести, добросовестность означает субъективное состояние лица при совершении юридических актов, его неосведомленность об обстоятельствах, опорочивающих внешнюю или внутреннюю правомерность акта и могущих заставить честного в юридическом смысле человека отказаться от его совершения, несмотря на отсутствие формальных к тому препятствий. При оценке юридических последствий многих актов такое субъективное состояние лица принимается во внимание и влечет за собой значительное видоизменение этих последствий для добросовестного контрагента сравнительно с недобросовестным (11).

Таким образом, добросовестность как критерий и мерило правильного поведения законопослушного участника общественных отношений проходит красной нитью через всю методику гражданско-правового регулирования, сочетающего частный и общественный интерес в создании цивилизованного общества, соответствующего условиям современности. Она в сочетании с диспозитивностью гражданско-правовых отношений определяет правовую природу всех отраслей права, имеющих частный характер.

#### **Список использованной литературы:**

1. Марченко, М.Н. *Теория государства и права: Учебник / М.Н. Марченко.* – М.: Проспект, 2006. – 640 с.
2. *Глобализация и развитие законодательства: Очерки / Отв. ред. А.С. Пиголкин, Ю.А. Тихомиров.* – М.: Городец, 2004. – 464 с.
3. *Покровский И.А. Основные проблемы гражданского права.* – М.: Статут, 1998. – 353 с.
4. *Грибанов, В.П. Принципы осуществления гражданских прав // Вестник Московск. ун-та.* – 1966. - №3.
5. *Болтуев С.Ш., Холиков К.Н. О некоторых аспектах соотношения конституционного и гражданского судопроизводства // Конституционное и муниципальное право.* - 2010. - №7. (издательская группа «Юрист», г. Москва). - С.72-78.
6. *Болтуев, С.Ш. Реализация конституционных принципов защиты прав в гражданском судопроизводстве // Государство и право.* – 2009. - №3. - С.39–49.
7. *Иоффе О.С. Избранные труды по гражданскому праву. Из истории цивилистической мысли. Гражданское правоотношение. Критика теории «хозяйственного права».* – М.: Статут, 2000. – 777 с.
8. *Ойгензихт, В.А. Презумпции в советском гражданском праве.* – Душанбе: Ирфон, 1976. – 234 с.

**Болтуев С.Ш., Абдуллоев И.И.** Добросовестность в регулировании общественных отношений как реализация конституционных принципов защиты прав граждан

9. Земскова, П.Е. Принцип добросовестности и принцип справедливости как общие принципы права, признанные цивилизованными нациями [электронный ресурс] / П.Е. Земскова // Юриспруденция. -2009. -№ 616. – Режим доступа: [http://www.pravorggu.ru/2009\\_16/index.shtml](http://www.pravorggu.ru/2009_16/index.shtml)
10. Ожегов, С.И., Шведова, Н.Ю. Толковый словарь. [электронный ресурс] / С.И. Ожегов, Н.Ю. Шведова. – Режим доступа: <http://ozhegov.info/slovar/>
11. Энциклопедический словарь: под редакцией: Брокгауз - Ефрон. –СПб, 1890-1907.

#### **Reference Literature:**

1. Marchenko M.N. *Theory of State and Law: manual* / M.N. Marchenko. – M.: Prospect, 2006. – 640 pp.
2. *Globalization and Development of Legislation: Essays* / Editors-in chief A.S. Pigolkin, Yu.A.Tikhomirov. – M.: Gorodets, 2004. – 464 pp.
3. Pokrovsky I.A. *Basic Problems of Civil Law*. – M.: Statut, 1998. – 353 pp.
4. Gribanov V.P. *Principles of Effectuation of Civil Rights* // *Moscow University Bulletin*. – 1966. - #3.
5. Boltuyev S.Sh., Kholikov K.N. *On some Aspects of Correlation between Constitutional and Civil Law Administering* // *Constitutional and Municipal Law*. – 2010, #7 (“Jurist publishing group, Moscow”). – pp. 72-78.
6. Boltuyev S.Sh. *Realization of Constitutional Principles of Rights Advocacy in Civil Law Administering* // *State and Law*. – 2009. -#3. – pp. 39-49.
7. Yoffe O.S. *Selected Works on Civil Rights. From the History of Civilistic Ideas. Civil Law Relation. Criticism of “Economy Law” Theory.* –M.: Statut, 2000. – 777 pp.
8. Qyghensicht V.A. *Presumptions in Soviet Civil Law*. – Dushanbe: Irfon, 1976. – 234 pp.
9. Zemskova P.Ye. *Principle of Conscientiousness and Principle of Justice as General Principles of Law Recognized by Civilized Nations [electronic resource]* / P.Ye. Zemskova // *Jurisprudence*. – 2009. - #616. – Regime access [http://www.pravorggu.ru/2009\\_16/index.shtml](http://www.pravorggu.ru/2009_16/index.shtml)
10. Ozhegov S.I., Shvedova N.Yu. *Interpretation Dictionary [electronic resource]* / S.I. Ozhegov. N.Yu. Shvedova. – Regime of access: <http://ozhegov.info/slovar/>
11. *Encyclopedic Dictionary: under the editorship of Brokgauz and Efron*. – SPb., 1890-1907

#### **Добросовестность в регулировании общественных отношений как реализация конституционных принципов защиты прав граждан**

**Ключевые слова:** принцип, добросовестность, разумность, справедливость, правовые нормы, правосознание, правовая система

В механизме регулирования гражданско-правовых отношений нормы, основанные на нравственно-духовных категориях, имеют решающее значение. Поскольку их частноправовая природа влечет за собой не императивное, а диспозитивное регулирование взаимоотношений субъектов. В содержании действующих принципов гражданского права в определенной мере учтены некоторые из них, но категория добросовестности заслуживает того, чтобы найти юридическое закрепление в числе конституционных принципов защиты прав граждан. Поскольку в условиях перехода к рыночным отношениям сфера общественных отношений, регулируемых гражданским правом, имеет тенденцию к расширению, а добро-

*совестность их участников будет иметь немаловажное значение при регулировании правовых конфликтов.*

***Conscientiousness in Regulation of Social Relations as Realization of Constitutional Principles of Citizens` Rights Advocacy***

**Key words:** *principle, conscientiousness, reasonability, justice, legal norms, legal consciousness, legal system*

*In the mechanism of regulation of civil-legal relations the norms based on moral-spiritual categories are of decisive importance, as their private legal nature entails not imperative, but dispositive regulation of interrelations between subjects. Some of them are taken into consideration in the contents of functioning principles included into the civil law, but the category of conscientiousness deserves for a juridical fortification to be found in the number of constitutional principles advocating citizens` rights. It is accounted for by the consideration that under the conditions of the transition to market relations the sphere of social relations regulated by civil law has a tendency towards extension and the conscientiousness of their participants will be of no few importance in regulation of conflicts with law.*

***Сведения об авторах:***

***Болтуев Самад Шарифбаевич***, кандидат юридических наук, доцент, зав. кафедрой гражданского, предпринимательского и международного права Таджикского государственного университета права, бизнеса и политики (Республика Таджикистан, Худжанд), e-mail: [legalsupport-1@mail.ru](mailto:legalsupport-1@mail.ru)

***Абдуллоев Искандар Ильхомович***, аспирант кафедры гражданского, предпринимательского и международного права Таджикского государственного университета права, бизнеса и политики (Республика Таджикистан, Худжанд), e-mail: [arier\\_cogdamo@mail.ru](mailto:arier_cogdamo@mail.ru)

***Information about the authors:***

***Boltuyev Samad Sharifbayevich***, candidate of juridical sciences, Associate Professor, chief of the department of civil, enterprising and international law under the Tajik State University of Law, Business and Politics (Tajikistan, Khujand), e-mail: [legalsupport-1@mail.ru](mailto:legalsupport-1@mail.ru)

***Abdulloyev Iskandar Ilkhomovich***, post-graduate of the department of civil, enterprising and international law under the Tajik State University of Law, Business and Politics (Tajikistan, Khujand), e-mail: [arier\\_cogdamo@mail.ru](mailto:arier_cogdamo@mail.ru)